

МЕТОДИЧЕСКИЕ РЕКОМЕНДАЦИИ ПО ПРИЗНАНИЮ КАНДИДАТА/ЧЛЕНА СОВЕТА ДИРЕКТОРОВ ЭМИТЕНТА НЕЗАВИСИМЫМ НЕСМОТРЯ НА НАЛИЧИЕ У НЕГО ФОРМАЛЬНОГО КРИТЕРИЯ СВЯЗАННОСТИ

1. Введение

[Правила листинга ПАО Московская Биржа](#) (далее – Правила листинга) (далее – Биржа) закрепляют требования, предъявляемые к количеству независимых директоров в составах советов директоров компаний, акции которых включены в Первый и Второй уровни Списка ценных бумаг, допущенных к торгам на Бирже, а также устанавливают [Критерии определения независимости членов совета директоров \(наблюдательного совета\)](#) (далее - Критерии независимости).

Для целей поступательного приведения компаниями, акции которых включены в котировальные списки Биржи, своего корпоративного управления в соответствие с рекомендациями [Кодекса корпоративного управления \(далее – Кодекс\)](#)¹ Критерии независимости, установленные в Правилах листинга, вводились постепенно. Полная синхронизация требований Правил листинга и рекомендаций Кодекса в части Критериев независимости произошла 1 октября 2017 года.

С целью подтверждения соответствия кандидата/члена совета директоров (далее совместно – директор) [Критериям независимости](#), установленным Правилами листинга, эмитентом должна проводиться систематическая оценка на предмет отсутствия у директора связанности с эмитентом, существенным акционером, существенным контрагентом, конкурентом и государством.

2. Общая часть

При существующих установленных Правилами листинга высоких требованиях, предъявляемых к независимым членам совета директоров, возможны случаи наличия у директора связанности с обществом, существенным акционером, существенным контрагентом, конкурентом и государством. Формально такая связанность может указывать на несоответствие директора статусу независимого члена совета директоров, но при этом фактически не оказывать влияния на его работу в составе совета директоров и принимаемые им решения.

Действующие [Правила листинга](#) (п. 2 раздела 2.18 и 2.19 Приложения 2) позволяют эмитенту в исключительных случаях признать такого директора независимым, несмотря на наличие у него формальных критериев связанности, в том числе при наличии у него связанности с государством, в отличие от [Кодекса](#), который не предусматривает возможности признать независимым кандидата (члена совета директоров) при наличии у него данного критерия связанности.

При использовании эмитентами такой возможности следует отметить ряд ограничительных мер, которые снижают риск возможных злоупотреблений в части соблюдения эмитентами норм корпоративного управления.

Во-первых, в соответствии с требованиями, закрепленными Правилами листинга, и рекомендациями Кодекса случаи признания директоров независимыми несмотря на наличие у них формальных критериев связанности должны носить **исключительный характер**.

¹ Рекомендован к применению акционерными обществами, ценные бумаги которых допущены к организованному торгам, письмом Банка России от 10 апреля 2014 г. N 06-52/2463.

Так, например, не рекомендуется использовать возможность признания директора независимым при достаточном количестве членов совета директоров, соответствующих [Критериям независимости](#), согласно минимальному количеству независимых директоров, установленному [Правилами листинга](#) для соответствующего котировального списка.² Стремление к применению лучших корпоративных практик и корректному отражению реальной структуры совета директоров (соотношение независимых, неисполнительных и исполнительных директоров) должно превалировать над желанием компании наделить кандидата в независимые директора статусом и гарантиями независимого директора. Кроме того, признанные независимые директора становятся объектом пристального внимания профессионального сообщества инвесторов. Нередко в обзорах корпоративного управления компаний, составляемых представителями такого сообщества, можно встретить обоснованные сомнения в независимости директоров, признанных независимыми.

Также нежелательно проводить такое признание при уже существующей возможности сформировать все профильные комитеты³ совета директоров полностью из независимых директоров, соответствующих Критериям независимости, или из большинства таких директоров.

Одним из обстоятельств, которые, по мнению Биржи, являются непреодолимым препятствием для признания директора независимым, является обязанность директора голосовать по одному или нескольким вопросам компетенции совета директоров эмитента в соответствии с директивами Российской Федерации⁴, субъекта Российской Федерации или муниципального образования.

Во-вторых, Биржа при рассмотрении вопроса о включении ценных бумаг в котировальный список или об исключении ценных бумаг из котировального списка вправе не принимать решение совета директоров о признании члена совета директоров независимым в случае несоблюдения условий, установленных Правилами листинга (в том числе, при отсутствии исключительных обстоятельств, в связи с которыми директор был признан независимым).

3. Основные этапы проведения признания

Этапом, предшествующим процедуре признания директора независимым, является оценка директора на соответствие [Критериям независимости](#). При проведении оценки можно руководствоваться [Методическими рекомендациями по оценке соответствия директоров Критериям независимости](#), разработанными Биржей, в которой рассмотрены особенности оценки различных критериев связанности.

Кодекс отмечает, что лучшей практикой корпоративного управления является регулярный анализ соответствия независимых членов совета директоров критериям независимости.

Правилами листинга установлена ежеквартальная периодичность процедуры поддержания акций в котировальных списках, при проведении которой эмитенты должны предоставлять на Биржу отчетность о соблюдении обществом норм корпоративного управления, включая сведения о независимых членах совета директоров. Таким образом, эмитенты акций, включенных в котировальные списки, должны осуществлять ежеквартальную оценку соответствия членов совета директоров [Критериям независимости](#).

² Количество независимых директоров должно составлять не менее одной пятой состава совета директоров и не может быть меньше 3-х для Первого уровня, не меньше 2-х - для Второго уровня.

³ Правилами листинга установлены требования к составу комитета по аудиту, комитета по вознаграждениям, комитета по номинациям (кадрам, назначениям).

⁴ Пункты 16, 17 [Постановления Правительства РФ от 03.12.2004 № 738 «Об управлении находящимися в федеральной собственности акциями акционерных обществ и использовании специального права на участие Российской Федерации в управлении акционерными обществами \(«Золотой акции»\)»](#).

Необходимо отметить важную роль корпоративного секретаря эмитента либо руководителя специального структурного подразделения, осуществляющего функции корпоративного секретаря (далее совместно – Корпоративный секретарь) в организации проведения оценки директоров на соответствие Критериям независимости. В соответствии с требованиями [Правил листинга](#) указанное лицо должно быть наделено полномочиями по осуществлению взаимодействия, в том числе с советом директоров общества, комитетами совета директоров, структурными подразделениями общества, а также непосредственно Биржей.

Корпоративный секретарь:

- Как правило, инициирует проведение первичной, а в дальнейшем ежеквартальной оценки соответствия кандидатов/членов совета директоров Критериям независимости,
- организует мероприятия по получению информации о директорах,
- проводит предварительный анализ и оценку соответствия директоров Критериям независимости, в том числе предварительно оценивает выявленные критерии связанности (их формальность) и необходимость вынесения вопроса о признании на рассмотрение комитета по кадрам (номинациям) совета директоров и совета директоров.

На этапе первичной оценки важным моментом является проведение предварительной работы по получению необходимых данных о директоре и о связанных с ним лицах. Так, например, важен сбор информации как из публичных источников, данных реестродержателя, из электронных систем, используемых эмитентом для учета договоров, так и взаимодействие с директором, в том числе анкетирование директора, получение разъяснений по представленным данным, запрос дополнительной информации. При проведении анкетирования можно воспользоваться формой анкеты независимого директора, разработанной Биржей и представленной в системе электронного документооборота [«Личный кабинет эмитента»](#). Также важно определить (возможно, закрепить во внутренних документах) механизмы обновления полученной в ходе первичной оценки информации.⁵

Затем полученная информация должна быть проанализирована с целью установления наличия/отсутствия критериев связанности.

В случае выявления критерия/критериев связанности необходимо оценить его (их) характер и в случае, если связанность/связанности носит(ят) формальный характер, подготовить проект мотивированного обоснования о признании директора независимым для последующего рассмотрения его советом директоров.

При принятии решения о необходимости признания члена совета директоров независимым, рекомендуется предварительное рассмотрение данного вопроса Комитетом по кадрам (номинациям) с целью получения его рекомендации для принятия решения советом директоров.

В ходе принятия решения советом директоров о признании члена совета директоров независимым члену совета директоров, признаваемому независимым, рекомендуется воздерживаться от голосования по вопросу рассмотрения своей кандидатуры.

Также следует отметить, что Правила листинга не ограничивают эмитента в признании независимыми нескольких членов совета директоров.

В этом случае при вынесении решения советом директоров голосование должно проводиться по каждой кандидатуре отдельно.

⁵ Как показывает практика, ежеквартальная оценка директоров на соответствие Критериям независимости может проводиться как Корпоративным секретарем, так и комитетом по кадрам и вознаграждениям эмитента. Обязательное привлечение к данной процедуре совета директоров в соответствии с Правилами листинга необходимо только в случае признания директора независимым.

Особое внимание необходимо уделить мотивировочной части решения совета директоров по вопросу признания директора независимым, которая должна содержать описание каждого из выявленных критериев связанности и пояснения совета директоров, почему наличие данной связанности не влияет на независимость и объективность решений директора.

В состав мотивировочной части рекомендуется включить:

1. Информацию о проведенной проверке на соответствие директора [Критериям независимости](#);
2. Информацию об отсутствии критериев связанности по каждому из Критериев независимости (за исключением выявленного);
3. Информацию о наличии критерия связанности. В состав данной части необходимо включить подробное описание факта связанности, с указанием наименования компаний, долей владения и т.п.;
4. Обоснование того, почему такая связанность является формальной и не влияет на принимаемые директором решения и его работу в составе совета директоров. Обоснование в том числе может включать в себя:
 - анализ работы члена совета директоров за предыдущий период, который имеет своей целью показать, что деятельность члена совета директоров и принятые им решения направлены на представление интересов самого Общества в соответствии с его стратегией развития и всех его акционеров, а не отдельных групп акционеров, третьих лиц или менеджмента;
 - статистику участия в заседаниях совета директоров и примеры голосования по конкретным вопросам;
 - сведения о квалификации и профессиональном опыте и т.п.
5. Вывод о возможности при наличии всех факторов в совокупности, признать существующую связанность формальной.

В случае предварительного рассмотрения выявленных связанностей комитетом по кадрам (номинациям) рекомендуется также отразить этот факт в решении совета директоров

Информация о принятом советом директоров решении о признании члена совета директоров независимым должна быть раскрыта:

- а) на сайте Эмитента в разделе, посвященном персональному составу совета директоров, в соответствии с требованиями Правил листинга;
- б) в форме существенного факта, в соответствии с установленными нормативными актами о раскрытии информации на рынке ценных бумаг порядком, сроками и содержанием.

В соответствии с требованиями Правил листинга принятое решение должно быть раскрыто с указанием:

- кворума заседания совета директоров;
- результатов голосования по указанному вопросу с указанием ФИО и вариантов голосования (ЗА, ПРОТИВ, ВОЗДЕРЖАЛСЯ) по каждому члену совета директоров, голосовавшему по вопросу о принятии решения о признании независимым члена совета директоров или воздержавшемуся от голосования;
- содержанием решения, включая мотивированное обоснование признания независимым члена совета директоров;
- даты проведения заседания совета директоров эмитента, на котором принято соответствующее решение;
- даты составления и номера протокола заседания совета директоров эмитента, на котором принято соответствующее решение.

При проведении заседания совета директоров и составлении протокола по итогам такого заседания, рекомендуется, чтобы вопрос о признании директора независимым был самостоятельным вопросом повестки дня, по которому проводится отдельное голосование.

Принятие решения о признании в качестве подвопроса повестки дня и проведение одного голосования по нескольким подвопросам, не позволяет идентифицировать волеизъявление каждого члена совета директоров по вопросу признания директора независимым.

Важно отметить, что в случае признания члена совета директоров независимым, необходимо также проведение периодической (ежеквартальной) оценки, на соответствие его [Критериям независимости](#). При этом, в случае, если в ходе такой оценки или по вновь открывшимся обстоятельствам будет установлен дополнительный критерий связанности, который не рассматривался при признании директора независимым, то предыдущее решение совета директоров о признании такого директора независимым в дальнейшем не будет являться достаточным для соответствия требованиям [Правил листинга](#).

Тем не менее, Правила листинга допускают возможность повторного рассмотрения вопроса советом директоров общества о признании члена совета директоров независимым в связи с установлением дополнительного критерия связанности и принятия решения, в котором будут рассмотрены и включены в мотивированное обоснование все выявленные критерии связанности.

Таким образом процедура признания директора независимым осуществляется советом директоров:

- при избрании такого директора в состав совета директоров в качестве независимого, а также
- в случае выявления нового критерия (критериев) связанности, не отраженного(ых) в предыдущем решении совета директоров о признании директора независимым.

Дополнительной гарантией независимости директора будет являться подписание декларации кандидата/члена совета директоров, признанного независимым (далее – Декларация).

Разработанная Биржей и рекомендуемая эмитентам форма Декларации включает в себя обязательства директора представлять интересы всех акционеров и общества, не смотря на наличие формального критерия/критериев связанности, сообщать совету директоров о возможном появлении иных критериев связанности, возникновении конфликта интересов и другие этические моменты.

Подписание Декларации позволяет также разграничить коллективное мнение совета директоров по вопросу независимости директора⁶ и индивидуальную позицию директора, признаваемого независимым. Декларация содержит ссылки на правовые документы, регулирующие деятельность членов совета директоров, и общие принципы работы членов совета директоров.

Эмитентам предлагается самостоятельно определить момент подписания Декларации: до или после проведения заседания совета директоров, на котором будет рассматриваться вопрос о признании директора независимым.

Рекомендуется подписывать Декларацию после каждого избрания в состав совета директоров, а также в случае выявления новых критериев связанности, обнаружении новых значимых обстоятельств в отношении выявленных критериев связанности, которые не отражены в решении о признании независимым члена совета директоров, при условии, что вышеуказанные критерии и (или) обстоятельства не

⁶ Как указывалось выше, рекомендуется, чтобы признаваемый директор не голосовал по этому вопросу повестки дня.

оказывают влияния на его способность выносить независимые, объективные и добросовестные суждения. Копию подписанной декларации рекомендуется представлять на Биржу. Хорошей практикой будет упоминание о подписании директором Декларации в решении совета директоров о признании директора независимым, в случае если Декларация была подписана до принятия соответствующего решения советом директоров.